



RADICACIÓN CORRESPONDENCIA INTERNA	
	I-2019-26304
Fecha	27/03/2019
No. Referencia	

**Señora:**  
**Aura María Higuera E.**  
**Rectora**  
**Colegio Ciudad Bolívar - Argentina IED**  
**Calle 70 Sur # 54 - 12**  
**Bogotá D.C.**

**Asunto:** Concepto sobre grabación de reuniones de órganos de gobierno escolar de instituciones de educación preescolar, básica y media oficiales

**Referencia:** E-2019-35402 del 20/02/2019

En atención a su consulta del asunto, elevada mediante el radicado de la referencia, esta Oficina Asesora Jurídica procederá a emitir concepto, de acuerdo a sus funciones de asesorar y conceptuar sobre los asuntos jurídicos consultados interna y externamente, establecidas los literales A y B del artículo 8 del Decreto Distrital 330 de 2008, y en los términos del artículo 28 del CPACA, según el cual, por regla general, los conceptos emitidos por las autoridades como respuestas a peticiones realizadas en ejercicio del derecho a formular consultas, no son de obligatorio cumplimiento o ejecución.

## 1. Consulta.

Previamente, le precisamos que esta Oficina Asesora Jurídica (OAJ) no resuelve casos concretos, por ende, no define derechos, no asigna obligaciones y tampoco establece responsabilidades; sino que emite conceptos jurídicos, entendidos como respuestas a consultas claras, concretas y precisas en forma de pregunta sobre un punto materia de cuestionamiento, duda o desacuerdo que ofrezca la interpretación, alcance y/o aplicación de una norma jurídica o la resolución de una situación fáctica genérica relacionada con el sector educativo.

Bajo ese entendido, sus consultas han sido sintetizadas así:

¿Está legalmente autorizada la grabación de audio de las reuniones de los órganos de gobierno escolar de una institución de educación preescolar, básica y media oficial?

A continuación daremos unas orientaciones jurídicas generales respecto a las normas que regulan el asunto consultado, las cuales usted como interesado podrá aplicar, de acuerdo a las circunstancias de modo, tiempo y lugar de su caso concreto.

## 2. Marco.

**2.1.** Constitución Política de Colombia de 1991.

**2.2.** Ley 115 de 1994: "Por la cual se expide la ley general de educación."

- 2.3.** Ley 715 de 2001: "Por la cual se dictan normas orgánicas en materia de recursos y competencias (...) para organizar la prestación de los servicios de educación y salud, entre otros.
- 2.4.** Decreto Nacional 1075 de 2015: "Por medio del cual se expide el Decreto Único Reglamentario del Sector Educación."

### **3. Análisis.**

Previo a entrar en materia, precisamos que esta Oficina Asesora Jurídica no responde consultas de casos particulares, por ende, a continuación abordaremos el caso consultado de manera general y será él o los interesados quienes apliquen las orientaciones generales dadas en este concepto a su caso concreto.

El tema de grabaciones de audio de reuniones ya ha sido abordado por la Oficina Asesora Jurídica del Ministerio de Educación Nacional (MEN), por ende, a continuación nos permitimos reiterar las consideraciones al respecto expuestas en uno de dichos pronunciamientos, a propósito de una consulta sobre la posibilidad de que un miembro de un cuerpo colegiado de una institución educativa grabe el audio de las sesiones del mismo, sin el consentimiento del resto de los miembros.

"Sea lo primero decir que nuestro ordenamiento jurídico procesal concibe la grabación de audio como un documento.<sup>1</sup> Por ello, buena parte de los desarrollos jurisprudenciales y doctrinarios que se han tratado este tema se han dedicado a evaluar las problemáticas derivadas de este medio de prueba, sobre todo cuando en su producción u obtención se omite contar con el consentimiento de quien o quienes participan en el contenido de la grabación.

La Corte Constitucional ha establecido, en línea de principio, que la grabación tomada a una persona sin su autorización vulnera su derecho fundamental a la intimidad personal, como quiera que esta acción afecta la esfera privada del afectado. Veamos:

"... las grabaciones de imagen o de voz realizadas en ámbitos privados de la persona, con destino a ser publicadas o sin ese propósito, constituyen violación del derecho a la intimidad personal, si las mismas no han sido autorizadas directamente por el titular del derecho y, además, en caso extremo, si no han sido autorizadas expresa y previamente por autoridad judicial competente. El resultado de la recolección de la imagen o la voz sin la debida autorización del titular implica, sin más, el quebrantamiento de su órbita de privacidad y, por tanto, la vulneración del derecho a la intimidad del sujeto"<sup>2</sup>

Ahora bien, en el ámbito del derecho penal tiene cabida una situación excepcional, en aplicación del criterio de proporcionalidad y/o razonabilidad<sup>3</sup>: Se trata del evento en el que la víctima, con el ánimo de denunciar la

---

<sup>1</sup> Código de Procedimiento Civil - Artículo 251. Así mismo, Código General del Proceso (Ley 1564 de 2012) - Artículo 243.

<sup>2</sup> CORTE CONSTITUCIONAL. Sentencia T-233 del 29 de marzo de 2007. M.P. Marco Gerardo Monroy Cabra.

<sup>3</sup> Ver: CORTE SUPREMA DE JUSTICIA. Sala de Casación Civil. Sentencia del 29 de junio de 2007. Exp. No. 05001-31-10-006-2000-00751-01. M.P. Carlos Ignacio Jaramillo Jaramillo.

conducta punible de la que está siendo sujeto pasivo, graba a su victimario con el objetivo de construir el elemento probatorio que le servirá de sustento a la acción penal. Este criterio ha sido reiterado constantemente por la Sala de Casación Penal de la Corte Suprema de Justicia, órgano que recientemente retomó el tema señalando lo siguiente:

"... acorde con la jurisprudencia de esta Corporación<sup>4</sup>, cuando una persona es víctima de un hecho punible puede grabar su propia imagen y/o voz en el momento en que es sometida a la exigencia criminosa, sin que requiera autorización judicial, pues precisamente con ese documento puede iniciar las acciones pertinentes. Ello porque la persona, de manera voluntaria, permite el conocimiento de sus comunicaciones con el objetivo de demostrar la ocurrencia de la conducta delictiva que la victimiza.

Obviamente, quien en estos eventos infringe la ley, al efectuar manifestaciones o desplegar acciones delictivas, no puede refugiarse en dicha prerrogativa constitucional para inhabilitar el uso del medio de convicción recaudado motu proprio por la víctima, en tanto la grabación constituye un acto defensivo ante el atropello que padece."<sup>5</sup>

En otro ámbito del derecho sancionatorio, la Sala Disciplinaria de la Procuraduría General de la Nación ha enumerado los requisitos de las grabaciones propias de esta manera:

"La validez o licitud de las grabaciones propias obedecen al cumplimiento de los siguientes requisitos: i) Sea hecha la grabación por alguno de los intervinientes en el acto de comunicación. ii) No tenga contenidos referidos exclusivamente a la vida íntima del interlocutor o sea referida a hechos privados de éste o de su entorno familiar más próximo o se refieran a hechos de su vida íntima, sexual, o asuntos personalísimos. iii) La motivación de la grabación propia obedezca a la necesidad de preconstituir una prueba con fines judiciales y en eventos en los cuales exista la presunta comisión de un hecho punible que amerite la intervención del aparato judicial penal del estado. iv) Quien hace la grabación sea la víctima o sujeto pasivo del comportamiento cuya prueba se está recopilando por la grabación. v) No es necesario obtener autorización del interlocutor siempre y cuando se reúnan las condiciones anteriores. vi) El análisis de la garantía del derecho a la intimidad es diferenciado tratándose de particulares y de servidores públicos. vii) La licitud o ilicitud de la grabación propia queda supeditada a las condiciones propias en las cuales se hizo, es decir, el análisis se debe hacer in situ. Viii) Será ilícita toda grabación hecha por un tercero ajeno al acto de comunicación y sin la autorización de los intervinientes en el mismo."<sup>6</sup>

Como puede deducirse de lo anterior, grabar el audio de una conversación o una reunión de personas, puede tener implicaciones diversas dependiendo de las circunstancias fácticas y jurídicas respectivas. (...)

(...)

Así las cosas, en respuesta a las preguntas planteadas, para establecer si es admisible que un miembro del Consejo (...) grabe sin autorización las correspondientes sesiones es necesario acudir a las normas y reglamentos internos (...), particularmente, a aquellos que regulen el funcionamiento del mencionado órgano, en

<sup>4</sup> Cfr. Sentencias de casación del 16 de marzo de 1988, Rad. No. 1634, 6 de agosto de 2003, Rad. No. 21216, 21 de noviembre de 2002, Rad. No. 13148, 30 de agosto de 2008, Rad. No. 22938, 10 de junio de 2009, Rad. No. 29267, 25 de agosto de 2010, Rad. No. 32825, 2 de febrero de 2011, Rad. No. 26347, 12 de mayo de 2011, Rad. No. 34474, 8 de noviembre de 2012, Rad. No. 34282, entre otras. (Cita de la providencia)

<sup>5</sup> CORTE SUPREMA DE JUSTICIA. Sala de Casación Penal. Auto del 11 de septiembre de 2013. Rad. 41790. M.P. María del Rosario González Muñoz.

<sup>6</sup> PROCURADURÍA GENERAL DE LA NACIÓN. Sala Disciplinaria. Fallo de Segunda Instancia del 22 de junio de 2012. Rad. 161 - 4919 (IUS 2008 - 323353). P.D. Ponente: Juan Carlos Novoa Buendía.

donde deben contemplarse entre otros aspectos: (i) si las mencionadas reuniones tienen un carácter reservado; (ii) cuáles son los derechos y deberes de los miembros del Consejo y (iii) cuál es su régimen de responsabilidad, en concordancia con las normas superiores y con los regímenes administrativo, docente y estudiantil del ente universitario.”<sup>7</sup>

Además de lo anterior, debe aclararse lo siguiente:

**a.** Si bien en la consulta citada se abordó el caso de una Institución de Educación Superior, es preciso aclarar que el marco jurídico, aunque en menor medida, también concede un cierto nivel de autonomía a las instituciones de educación preescolar, básica y media para adoptar su Proyecto Educativo Institucional (PEI), el cual debe contener: **i)** el reglamento o manual de convivencia y el reglamento para docentes; **ii)** los órganos, funciones y forma de integración del Gobierno Escolar; **iii)** los criterios de organización administrativa y de evaluación de la gestión; entre otros aspectos.

**b.** Por regla general, el ordenamiento jurídico no estipula una tarifa legal de pruebas respecto a la forma cómo deben probarse las decisiones adoptadas en las reuniones de los órganos de gobierno escolar de las instituciones de educación preescolar, básica y media oficiales, es decir, el acta no es la única fuente probatoria autorizada, entre otras cosas, porque la ley no ha proscrito otros medios de prueba distintos de las actas, y como ya se mencionó, ha delegado en las mismas instituciones educativas la definición de sus reglamentos internos, en el marco de la Constitución y la Ley.

#### 4. Respuesta.

##### **¿Está legalmente autorizada la grabación de audio de las reuniones de los órganos de gobierno escolar de una institución de educación preescolar, básica y media oficial?**

Para responder concretamente a esta consulta es necesario acudir a los reglamentos internos de cada institución educativa, establecidos en virtud de su autonomía escolar para adoptar su propio PEI, en donde deben contemplarse, entre otros aspectos: **i)** si las mencionadas reuniones tienen un carácter reservado; **ii)** si se han establecido unos medios de registro o prueba determinados para las decisiones de dichas reuniones y **iii)** cuáles son los derechos y deberes de los docentes o miembros de los órganos de gobierno escolar.

Finalmente, se reitera que, por regla general, el acta no es la única fuente probatoria autorizada para acreditar las decisiones adoptadas en las reuniones de los órganos de gobierno escolar de las instituciones de educación preescolar, básica y media oficiales.

Cordialmente,

**JENNY ADRIANA BRETÓN VARGAS**  
Jefe Oficina Asesora Jurídica

Proyectó: Javier Bolaños Zambrano - Abogado Contratista OAJ

<sup>7</sup> Ministerio de Educación Nacional, Oficina Asesora Jurídica, Concepto 2015-EE-043685 del 07/05/2015.